

Udelukkelse og udvælgelse

Advokat René Offersen

15. januar 2015



To frivillige udelukkelsesgrunde

Hvis det er anført i udbudsbekendtgørelsen, er følgende frivillige udelukkelsesgrunde efter lovforslagets § 135, stk. 1:

” 3) ordregiveren kan påvise, at ansøgeren eller tilbudsgiveren i forbindelse med udøvelsen af erhvervet har begået alvorlige forsømmelser, der sår tvivl om ansøgerens eller tilbudsgiverens integritet”

” 5) ordregiveren kan påvise, at ansøgeren eller tilbudsgiveren væsentligt har misligholdt en tidligere offentlig kontrakt, kontrakt med en forsyningsvirksomhed eller koncessionskontrakt, der har medført den pågældende kontrakts ophævelse eller lignende sanktion”

To frivillige udelukkelsesgrunde - fortsat

Efter § 136, stk. 3, kan en ansøger eller tilbudsgiver omfattet af § 135, stk.1, der inden for en fastsat frist har dokumenteret sin pålidelighed, dog ikke udelukkes:

” 1) hvor det er relevant, har dokumenteret at ansøgeren eller tilbudsgiveren har ydet erstatning eller påtaget sig at yde erstatning for eventuelle tab som følge af overtrædelser af straffeloven eller øvrige forsømmelser omfattet af udelukkelsesgrundene”, og

”3) har truffet passende konkrete tekniske, organisatoriske og personalemæssige foranstaltninger for at forebygge yderligere overtrædelser af straffeloven eller øvrige forsømmelser omfattet af udelukkelsesgrundene”

To frivillige udelukkelsesgrunde - fortsat

Efter § 136, stk. 6, kan ordregiveren ikke udelukke en ansøger eller en tilbudsgiver fra at deltage i udbudsprocedurer i mere end 2 år fra datoen for den relevante hændelse eller handling.

Er der tale om en udvidelse af adgangen for ordregiver til at udelukke ansøgere og tilbudsgivere?

Højesterets dom af 4. juni 2013 (UfR 2013.2551H) og EU-Domstolens dom af 13. december 2012 i sag C-465/11, Forposta.

To frivillige udelukkelsesgrunde - fortsat

Der vil rejse sig fortolkningsspørgsmål om de to frivillige udelukkelsesgrunde:

Hvad forstås der ved integritet i § 135, stk. 1, nr. 1?

Hvad forstås der ved kontraktens ophævelse eller lignende situation?

Hvad betyder det, hvis der ikke foreligger forlig eller afgørelse? Hvordan spiller det sammen med 2 års-fristen?

To frivillige udelukkelsesgrunde - fortsat

Bemærkningerne til § 135 om frivillige udelukkelsesgrunde tyder på pligt til håndhævelse, når valgt: *"Hvis..., skal ordregiveren når som helst..."*.

Bør muligheden for frivillig udelukkelse udnyttes? Afhænger det ikke i høj grad af branchen?